ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИО РЕКЛАМЕ

«22» декабря 2019г. г. Кемерово

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <…>, руководитель управления, рассмотрев материалы о размещении обществом с ограниченной ответственностью «Техносистема» (далее – ООО «Техносистема», юридический адрес: 649002, г. Горно – Алтайск, пр. Коммунистический, 109/6 № 2, блок – секция Д, оф.2, ОГРН 1140411003347, Дата присвоения ОГРН 28.10.2014, ИНН 0411170288, КПП 041101001) рекламы, содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <…> (вх. от 26.10.2020 № 7461э) о наличии признаков нарушения требований ФЗ «О рекламе».

Из заявления следует, что в эфире радиостанции «Апекс Радио» распространяется реклама следующего содержания:

«Первомастер строительный центр pervomaster.ru Кондомское шоссе, 3. Покупай там, где покупают 90% профессионалов». По мнению заявления в данном случае в рекламе содержатся признаки нарушения требований пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Из ответа заявителя следует, что рекламный ролик магазина «Первомастер» распространялся в эфире радиостанции «Апекс – Радио» 09.11.2020 в период с 12:15 до 12:20.

ООО «Апекс – Регион» представило в адрес Кемеровского УФАС России аудиозапись рекламного ролика следующего содержания:

«В строительном центре «Первомастер до 01 декабря 2020 года шуруповерт аккумуляторный «Бош» 17 вольт 2 ампер-часа всего 9690 рублей. Первомастер покупай там, где покупают 90% профессионалов. Все товары вы можете приобрести по карте рассрочки Халва. Услугу предоставляет ПАО «Совкомбанк» Подробности уточняйте в магазине Первомастер».

Из письменных пояснений ООО «Апекс – Регион» (исх. от 18.12.2020 № 158) следует, что указанный ролик размещался на основании договора на оказание рекламных услуг от 03.09.2018 № <…>, заключенного с ООО «Техносистема», а также

приложения от 01.11.2020 № <…>, в период с 01.11.2020 по 24.11.2020. Согласование текста (макета) рекламных роликов путем подписания сторонами документа на бумажном или электронном носителе сторонами не производилось. Все рекламные ролики магазина «Первомастер» были предоставлены ООО «Техносистема».

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Требования пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» вводят ограничительные требования к рекламе, в которой делаются сравнения. При сравнении с другим товаром в рекламе не должны приводиться не обладающие достоверностью, сомнительные и искаженные сведения о качествах или свойствах, выгодно отличающих один товар от другого, о превосходстве одного товара над другими товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, о выгодах или возможностях, которые товар имеет по сравнению с другими.

Из данного положения вытекает, что допускается сравнительная реклама, носящая правдивый характер. Сравнение может носить характер позитивный (когда свой продукт так же хорош, как и чужой) и негативный (когда свой товар превозносится по сравнению с конкурирующим продуктом). Однако непременным условием соответствия такого сравнения закону должна быть истинность приводимых сведений о собственных товарах и о чужих товарах. Если сравнительная реклама способна вызвать неверные представления у потребителей по поводу предлагаемого товара, она будет рассматриваться как ненадлежащая. Необходимо, чтобы потребитель был правильно информирован и объективно имел право свободного (осознанного) выбора предлагаемых товаров и услуг.

Реклама с использованием слов «первый», «номер один», «самый», «только», «единственный» и иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве, преимуществе товара, услуг, предоставляемых хозяйствующим субъектом, над услугами, оказываемыми иными субъектами рынка, не соответствующая действительности, признается недостоверной.

В соответствии с пунктом 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»» при анализе информации, содержащейся в рекламе, судам необходимо иметь в виду, что рекламодатель несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), являющейся объектом рекламирования, но и тех сведений, которые относятся к деятельности (товару) его конкурентов, объектом рекламирования не являющейся. Суды должны учитывать, что при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства. Поэтому реклама может быть признана недостоверной и в том случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов.

Согласно пункту 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного преставления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим, использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один» должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением должна считаться недостоверной, как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Отсутствие в рекламе сравнительных слов «лучший», «первый», и прочих, в самом тексте рекламы, имеющей утвердительный характер, не лишает ее общего сравнительного смысла, поскольку фраза «Покупай там, где покупают 90% профессионалов» воспринимается потребителем как то, что строительный центр «Первомастер» имеет преимущество перед другими строительными магазинами.

Следовательно, использование в рекламе ООО «Техносистема» словосочетания «Покупай там, где покупают 90% профессионалов» направлено на привлечение внимания к строительному центру «Первомастер», указывает на то, что данный центр является лидирующим, первым по числу покупателей. Данная рекламная информация приводится в качестве сравнительной с другими строительными магазинами, предлагающими аналогичные товары (услуги).

При этом в тексте рекламе отсутствует подтверждение того, что в строительном центре «Первомастер» покупают 90% профессионалов.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Техносистема».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 042/05/5-2093/2020 в отношении общества с

ограниченной ответственностью «Техносистема» (юридический адрес: 649002, г. Горно – Алтайск, пр. Коммунистический, 109/6 № 2, блок – секция Д, оф.2, ОГРН 1140411003347, Дата присвоения ОГРН 28.10.2014, ИНН 0411170288, КПП 041101001) по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Назначить дело № 042/05/5-2093/2020 к рассмотрению на 02 февраля 2021 на 10 часов 30 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 10 часов 20 минут в каб. 316.

3. ООО «Техносистема» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 01 февраля 2021 копии следующих документов, заверенных надлежащим образом:

- свидетельство о регистрации в качестве юридического лица;

- договоров со всеми приложениями или иных документов на изготовление и распространение рекламы вышеуказанной содержания;

- счетов - фактур, платежных поручений или иных документов, подтверждающих оплату за распространение вышеуказанной рекламы.

Дополнительно ООО «Техносистема» необходимо представить письменные пояснения по поводу распространения вышеуказанной рекламы, содержащей признаки нарушения требований пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Также сообщаем, что с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации Кемеровское УФАС России просит лиц, участвующих в деле, принять одно из следующих решений:

1) Направление ходатайства о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, Вам необходимо заранее (за 3 рабочих дня до заседания) заявить соответствующее ходатайство с указанием данных IT-специалиста Вашей организации (номер телефона, адрес электронной почты) и получить гиперссылку для подключения видеоконференцсвязи.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России с вышеуказанным ходатайством.

Обращаем Ваше внимание, с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации, дистанционный способ заседание Комиссии по рассмотрению дела является ПРИОРИТЕТНЫМ.

2) Обеспечение явки на заседание Комиссии по рассмотрению дела в назначенную дату и время с учетом части 2 Распоряжения губернатора Кемеровской области - Кузбасса от 11.05.2020 года № 62-рг «О дополнительных мерах по противодействию распространению новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» гражданам, находящимся на территории Кемеровской области -

Кузбасса, соблюдать масочный режим, соответственно в Кемеровское УФАС России будут допущены лица, имеющие защитные маски.

Кемеровское УФАС России рекомендует на заседание Комиссии по рассмотрению дела направлять не более одного представителя с обеспечением его защитной маской и перчатками.

При себе иметь данное определение (копию определения).

3) Направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

О принятом решении надлежит сообщить Кемеровскому УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения и направить по электронной почте: to42@fas.gov.ru.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.